



IESVS, MARIA, IOSEF.

# POR EL ILLVSTRISSIMO Y NOBILISSIMO REYNO DE ARAGON.

## IN PROCESSV DIPVTATORVM REGNI, SVPER RESCISIONE GENERALITATVM.

### DVBIVM PRIMVM.



*Nter alias per DD. Diputatos prætensas contrauentiones, quæ rescissioni locationis iurium generalitatis Regni causam dederunt, illa potissima videtur, quæ ex inobseruantia pacti 61. deducitur, vt tendens ad faciliorem, & expeditam exactionem, & recuperationem mercedis conuentæ, sed in eo minime deffecisse D. Philippum videtur, siquidem, vt ex lectura illius resultat in facto fideiussionis aduersatio re-*



qui-

*quisita interuenire debebat, imo ante conclusionem, & trãzam locationis, quæ cum concessa fuerit ad faborem Blasij Nauarro, & fideiussores per illum præstita fuerint, per DD. approbati, contrauentio ista in personam reconductoris D. Philippi cadere non potuit, nisi cum qualitate fideiussoris, quæ insufficiens est ad rescisionem prætensam.*

## SOLVTIO.

RE spondo a estas dudas, de orden del Illustrissimo, y Nobilissimo Reyno de Aragon, obediencia precissa a mi obligacion; y aunque reconozco no ay ombros en mi moderado caudal, para tanto peso, deseando cumplir con la confianza, procurarè satisfacer, aunque en tan breue tiempo, que a penas he tenido lugar para examinar los actos, y registros comunes de la Diputacion. Entre otras contrauenciones que justifican la rescission, vna dellas es, la inobseruancia del pacto 61. En este se dispone, que los Arrendadores, y Fianzas en el hecho de la fideiussion, y aceptacion de este arrendamiento, dentro de seys dias adueren mediante juramento en especie, que no tienen hecha arrendacion, transpasso, ni obligacion alguna de sus bienes, ni hazienda, saluo aquellas que en virtud de dicho juramento declararàn; y tambien ayan de declarar, si tienen algunas exempciones, assi en sus personas, como en sus bienes. La duda dize, que no parece ha faltado Don Felipe, porque esta obligacion la tenia Blas Nauarro Arrendador, en la fianza, y remate de este arrendamiento, no Don Felipe subconductor, y aunqe como fianza auia de aduerar la falta de implemento de este pacto, es insuficiente para rescission.

El cessionario se subroga en lugar del cedente, *Cratus cons.*

*conſ.83.num.*10. *Monter deciſ.*25.*num.*2. y los ceſsionarios conſiguen todos los derechos del cedente, y ſuceden en todas las prerrogatiuas, y cargas, *Gratian. tom.*4. *cap.* 733.*num.*22.*Becius conſ.*105.*num.*17.*Surd.conſ.*22.*n.*16. *lib.*1.& *conſ.*83.*num.*13. eodem libro. Y por razon de la ſubrogacion ſe juzga por vna miſma perſona, *C. denique* 7.*q.*1.*l. ſi donata*, §.1. *de donatinibus inter vir.* & *vxor. Bald. in l. emptor in* 1. *notabili*, *C. de hæredit. vel actione vendita, Beroi.conſ.*187.*num.*18.*lib.*1.*Dinus conſ.*4. *num.* 14. & *tanquam ſubrogatus*, *ſapit naturam illius in cuius locum ſubrogatur*, *l. ſi eum*, §. *qui iniuriarum*, *ff. ſi quis cautionibus*, *Ancharran. conſ.*244. *num.*1. y no es juſto que el autor aya de dar caucion por forma preciſſa, y que el ſucceſſor no la preſte, la razon es: *Nam eadem res & perſona diuerſo iure cenſeri non debet*, *l. eum qui ædes de vſucapionibus.* Y vltimamente no es conforme a razon que ſea de mejor cõdicion el ſucceſſor q̃ el autor, *l. in omnibus officijs*, §. *non debeo de regu.iur. Mont.d.deciſ.*25.*n.*3. Luego Don Felipe de Pomar como ceſsionario, y como verdadero Arrendador q̃ fue, y es deſde el principio, faltò en no aduerar deſpues de la ceſsiõ las obligaciones q̃ tenia, ſino por la letra del pacto, por el fin. El fin del pacto es, q̃ el Arrendador aduere las obligaciones que tiene; para que los Diputados miren, y preuean, a quien encomiendan la hazienda del Reyno. Luego aũque Blas Nauarro jurara, que no tenia agenacion, traſpaſſo, ni obligaciõ, el ceſsionario ſubconductor tenia obligacion de declarar ſi tenia comandas para que el Reyno mirara ſi le auia de encomẽdar la arrendaciõ; porque de no aduerar, a mas de no cumplir con el fin del pacto, ſe defraudaua la hazienda del Reyno por eſta ceſsion; pues tenia por ſubconductor à vn ceſsionario cargado de obligaciones: y es ſin duda, que ſi el Rey

no

no entendiera, que Blas Nauarro, ò el arrẽdador auia de ceder el mismo pacto, y obligacion, que puso al arrendador, huuiera puesto al cessionario; y no ha de tener euasion por este camino esta contrauencion, ni por este rigor del acto, quando consta de la volũtad, y fin del pacto: y estamos en vna verdad clara. Y no es justo, que por esta via se siga vn tan notable perjuyzio; y que se defraude la volũtad de los contrayentes, y el fin del pacto, & quod vna via prohibetur per indirectum cõcedi nõ debet, *cap. quanto de diuortijs, cap. cum quid de regul. iur. Roland. cons. 29. n. 25. lib. 3. & cons. 57. nu. 8. lib. 4. Valenz. cons. 62. num. 68. vol. 1.*

In terminis, que el subconductor, teneatur ad omnia que el conductor hablò, *Gratian. tom. 3. cap. 547. num. 54.* ibi: *Adeo vt in istum subconductorem, tanquam cessionarium transeant omnia iura cedentis*, alega la *l. si ager. C. de rei vindicatione*, y el derecho, caucion, y obligacion que compete al autor executor compete al sucessor singular, *l. dolia, §. 1. de contrahen. emp. l. inuitus, §. plerumque de reg. iur. Tiraq. de retract. lignag. §. 1. glos. 9. n. 129. Tusch. to. 1. lit. C. conclus. 213. nu. 35.* ibi: *Extende quia cessionarius particularis tenetur seruare pacta, & conuenta cum suis authoribus si vult vti iuribus, sibi cessis, l. apud celsum, §. de auctoris de doli mali, & metus exceptione, l. in venditione cum ibi notatis de actionibus empti, Baldus, & alij in l. si donator, §. 1. de conditione ob causam.* Y teniendo este la calidad, y qualidad de reconductor, tiene, y deue aduerar mediante juramento lo que dispone la capitulacion, *l. Lucius de fideicomissarijs libertatibus*, notat *Baldus in l. parabolani, C. de Episcopis, & Clericis, Guillermus Benedictus in d. sua repetitione, cap. rainutius in verbo in eodem testamento relinquens nu. 144. de testamentis, Casaneo cons. 53. nu. 36.* Y en vn pacto como este, aunque el cedente en el acto

de

de la fideiusion en aquel termino limitado huuiesse de aduerar, el cessionario facta cessione, & subrogatione in hac materia, seu in hoc pacto, quod dicitur in vna persona extenditur ad aliam, *l. libertum, §. Senatus Consultum de ritu nuptiarum, Imola in l. si vero, ff. soluto matrimonio, Casaneo cons. 23. num. 22. Marsilis in singularia num.* 335. ibi: *In Ciuitatibus Italiæ cauetur, quod de litibus, seu differentijs existentibus, inter affines fiat compromissum, modo pone, quod vnus ipsorum affinium cedit iura sua, quæ habet cum affine alicui, an ille cessionarius teneatur facere compromissum, prout tenebatur cedens, in quo dicas, quod sic, modo.* El cedente tenia obligacion, id est, Blas Nauarro, de aduerar en el hecho de la fideiusion, si tenia obligaciones. Luego aduerara, ò no aduerara esta obligacion que tenia el cedente hecha la cession recae en el cessionario: disputa Pablo de Castro, en el *cons.* 208. *nu.* 2. si al cessionario passan las acciones actiuas, y passiuas; y hasta el numero 4. esfuerça, que passan las acciones actiuas tan solamente; pero in medio *num.* 4. ait his: *Tamen non obstantibus puto verius, & æquius posse cogi ad caudum, fuit ergo intentio per dicta verba ponere cessionarium in omnibus, & per omnia in locum cedentis, tam quoad incommoda, & onera, quam quoad commoda, & fuit hoc iustũ, argumento legis Caius in fine de manumissionibus.* Y concluye en el mismo *n.* 4. *Vnde videtur, quod in hoc casu inducatur nouatio peremptiua, per quam obligatio cedentis transfunditur in cessionarium, & ipse solus teneatur, vel si dicamus, quod non sit peremptiua, sed accumulatiua, ita quod vterque teneatur tenebitur enim vterque ad hoc se obligare cum sit de consecutiuis obligationis.* Y que este reconductor aya de cumplir, y obseruar todos los pactos, y condiciones, y que se entienda hecha con la misma forma, y modo, *Barbat.*



*cons.*

*conf.14.num.28.*ibi: *Ita dicamus in casu nostro, quod ista reconductio videatur facta eodem modo, & forma, quibus facta fuit prima conductio, & locatio, quia à primordio tituli posterior formant euentus, l.1.C.de impositione luc, descrip.lib.10. & habetur in l.regula, §. & licet, vers.initium constitutionis demonstrat de conditionibus, & demonstrationibus.* Y en el numero 30. y 31. *Cum go fuit continuata conductio videtur continuata cum eisdem modis, forma, qualitatibus, & pœnis.* Parece que es al caso la doctrina que traen los Doctores en terminos de sublocador, cierto es que el conductor puede sublocar la cosa conducida, siue in totum, siue in parte, *l.nemo, C.locati; Baldus, & Salicet.in l.qui vniuersis, §.finali de acquirenda possessione, Mantic.de tacit. & ambiguis lib.22. tit.2. num.44. & apparebit talis sub locatio, quando conductor possuisset in eius locum, subconductorem cum cessione, Bart.in l.in prouinciali, §.si ego, num, 7.de noui operis nunciatione, & in l.qui quadringenta, num.2.vbi Ias. num.7. ad Trebellianum, Paris.cons.107.nu.34.lib.* 3. como passò en nuestro caso, pero en esta materia es cierto que el conductor podrà sublocar, y eximir al subconductor de lo que huuiere cumplido el cedente conductor, si fuere idoneo el cessionario, y no tuuiere algunos estoruos q̃ si tuuiera noticia el locador no admitiria la cession, y assi mismo si los tuuiere el cessionario, deue aduerarlos sin interpelacion; aunq̃ el cedente huuiera cumplido con la forma del pacto: dixolo *Felin.in cap.intra dilectos de fide instrument.num.24.* ibi: *Quando præsertim sublocatio fit æque idoneo, & ad eundẽ vsum conductum, cũ aliàs non posset fieri, Gratia.to.3.cap. 547.nu.51.in fine.* Tranzase el arrendamiento en Blas Nauarro, aduerau èl, y sus fianzas en especie mediante juramẽto, que no tienen agenacion, transpasso, ni obligacion; ce-

de

de incontinenti,vnico contextu la conduccion a fauor de Don Felipe ſu fianza,admite la ceſsion el Reyno , porque creyò no tenia comandas,ni obligacion alguna; con mucho fundamento pudo perſuadirſe el Reyno eſto , pues acabaua de jurar Don Felipe , y en razon de cumplir con eſta forma preciſſa, igualmente vincula al arrendador que a las fianzas,arguyen el gouierno de los Diputados , pues paſſauan por alto diſtintas contrauenciones: examinaſe la capitulacion , hallanſe diſtintos pactos a que ha faltado,y entre otros el 61. reconocenſe diſtintas notas , hallaſele que eſtà obligado a fauor de diferentes en vna grueſſa cãtidad;articulan los Procuradores del Reyno,que D.Felipe no aduerò,ni ha declarado q̃ tenia obligaciones;reſcinde, acciõ preciſſa,pues no puede negar la mas eſcrupuloſa cẽſura,q̃ male verſatus eſt. Dudaron los Emperadores Antonio,y Seuero, *in l.ade,C.de locato, Pichar.in §.actionũ inſtituta de actionibus,q.17.n.8. con muchos Autores*, quãdo pueden los locadores expeler a los conductores,y ſubconductores deſtos arrendamientos,y la mayor parte para reſcindir,es,que aya faltado el conductor, y que no aya reuelado jamas lo que ſe diſpone por el pacto ; dizelo el Emperador con eſtas palabras : *Aut tu male in re locata verſatus eſt* , pues como jura como fianza , que no tiene obligaciones teniendolas ? y como no jura que las tiene como Arrendador , ſiendo certiſsimo que las comandas no las auia ſatisfecho? ninguno podrà negar, que ſi D. Felipe en el acto de la ceſsion huuiera reuelado las formidables cantidades que deuia , que no huuieran admitido los Diputados la ceſsiõ hecha en D.Felipe, y que los miſmos que le admitieron le huuierã reſcindido, ſi ſe huuierã aueriguado ſus obligaciones, como quien contrauino a vna cauſa final del contracto, *& ſine quo alias quis contractu-*

*rius non fuisset, vel non eo modo, quo casu contractus etiam, nominatus resoluitur ob non implementum, l. cum te fundum 7. C. de pactis inter emptorem, & venditorem, Rolandus lib.4.cons.69.num.40.*

La razon es, porq̃ como es contracto de buena fee, actũ inter contrahentes videtur, vt secũdum bonã fidem in eo versentur, & inde cum fidem non seruet conductor, qui in conducta re male versatur, mirum nõ est si expellatur, argumento in *l. si merces 25. §. culpæ, ff. locati, l. in fraudem 45. §. conductor de iure fisci, cap. propter sterilitatem, §. verum de locato*, ibi: *Si peruerse, ibi fuerit conuersatus, l. videamus, §. finali, ff. locati, Carrocius in tractatu de pactis conuentis, Caualcanus 1.p.decis.44.num.53.* Y quando todo lo dicho arriba no persuada la contrauencion de Don Felipe, parece lo han de prouar las consideraciones siguientes.

Tranzòse el arrendamiento en fauor de Blas Nauarro el dia 17. de Abril de 1654. y luego al instante cedio esta conduccion a fauor de Don Felipe, y fue admitida la cession, y asi estos dos actos se han de juzgar por vno, *Tiraquel. de retractu conuentionali in limine contractus, glos. 5. in fine numeri primi*, ibi: *Ideoque ambo actus iudicari debent, ac si vnus tantum esset simulque facti fuissent, l. cum antiquitas 28. C. de testamentis, l. hæredes palam, §. vno contextu, ff. eodem*, ibi: *Est autem vno contextu nullum actum alienum testamento intermiscere, quod si aliquid pertinens ad testamentum faciat, testamentũ nõ viciatur*, sed sic est; que aunque fue hecha, y admitida la cesion, fue perteneciente a la locacion, y conduccion; luego se ha de juzgar por cesion, vno contextu facta, y asi por vn mismo acto, *& quod vni in est alteri quoque in esse creditur, propter vicinitatem vtriusque*; dexa sin duda, al parecer, lo que

ad-

aduierte Tiraquelo en el lugar citado,con *Bald.conſ.*208. *præmiſsis in* 2.*dubio lib.*1.ibi: *Dicitur ita in eſſe que incontinenti fiunt,vt ſi in vno inſtrumento deſit, in alio autẽ ſit appoſitus,cenſetur,& in illo quoque appoſitus,Cornel.conſ.*319.*circa primum,col.*7.*verſ.Hoc autẽ præſuppoſito,lib.*3. Luego aunque en la Capitulacion,id eſt,en el pacto 61. ſe diga,que el Arrendador aduere mediante juramento , &c. y no aduierta,y mande, que el ceſsionario aduere, y reuele,ſe deue entender,que la obligacion que ſe puſo al cedẽte,ſe le impuſo al ceſsionario,por deuerſe entender por vn acto.Calificaſe eſto con lo que aduierte la *lei petens, C. de pactis,certe ſatis dicitur fieri ante ſi fiat poſt incontinenti.* Luego aunque fuera acto anterior la arrendacion en Blas Nauarro , que la ceſsion en Don Felipe ſe deue entender para el cumplimiento del ceſsionario en eſte pacto como ſi antes, como ſi en la miſma tranza huuiera ſido executa da la ceſsion. Prueuaſe eſto con la *ley vltima de liberali cauſa*,diſpone aquella ley , que el ſieruo ſe obligue al ſeñor por el juramento,ù por la promiſsion : in his quæ libertatis cauſa imponuntur, dummodo incontinenti cum manumiſſus eſt,aut iuret,aut promitat: y con todo eſto la mas cierta,y ſegura opiniõ entre Conſultos,es, que ò iure ſtatim poſt manumiſsionem , ò poſt tempus,el liberto las obras artificiales obligatur.Dexòlo aduertido la *ley vt iurisiurandi* 7.*§.iurare de operis libertorum*,ibi: *Iurare autem debet poſt manumiſsionem,vt obligetur,& ſiue ſtatim ſiue poſt tempus iurauerit obligatur.* Luego aunque la Capitulacion diſponga en el pacto, que en el hecho de la fideiuſion aduere el Arrendador,eſſa adueracion , parece ſe podrà hazer poſt factùm fideiuſionis. Luego poſt factam ceſsionem , debia exprimir ſus comandas el ceſsionario, pues,es cierto,que aquellas,ni eſtàn canceladas, ni barreadas

das, y que quando entrò a ser Arrendador las deuia. Dizese en el *§. tutor instituta de auctoritate tutorum, & in l. obligari 9. §. tutor, ff. eodem: Quod licet tutor debeat præstare auctoritatem pupilo in ipso contractu, aut alio negotio, nec satis esset si post contractum eam accomodaret, tamen si incontinenti post id fiat, sufficit, tamquam si in ipso actu addibita fuisse videatur, l. si quis mihi bona, §. iussum de acquirenda hæreditate.* Luego aquel acto puede hazerse etiam post sex dies, y no puede embaraçar, si se me dixere, que quando quæstio est de momento, ea quæ post momentum fiunt non videntur inesse, per *text. in l. thais 41. §. intra de fideicommissarijs libertatibus*, porque los mas Doctores dizen, que es vn mismo acto, y que inest, dizelo *Tiraquel. de retract. conuentionali, glos. 5. num. 25.* ibi: *Verum alij multi dicunt, satis esse si fiat in continenti, etiam contractu absoluto, modo contrahentes alio non diuerterint*; cita a muchos Doctores, y mas abaxo: *Illud autem apud omnes in confesso est, vt in dubio censeantur partes, non habuisse contractum pro perfecto, si non dum diuerterunt ad actus extraneos.* Y mas abaxo: *Ex quibus satis inteligo id generaliter procedere, vt id inesse videatur, quod incontinenti factum est, quantum ad eos qui contrahunt principaliter.* Luego se deue entender por vn acto, pues no se diuertieron a otros estraños; luego la aduer acion que hizo Blas Nauarro, la auia de auer hecho Don Felipe, como si fueran dos Arrendadores, en el hecho de la fideiussion, y como si no huuiera auido anterioridad en Blas Nauarro. Esta razon la califica el acto del reconocimiento, hecho por Don Felipe en 28. de Setiembre del año 1655. dizen las Fianzas, que su animo fue cōstituyrse, y obligarse por Don Felipe; y que el auer salido tambien fianza por Blas Nauarro, fue con condicion, que

auia

auia de ceder, como con efecto cedio, a fauor de Don Feli pe su amo; el qual por hallarse Iurado segundo, le parecio por justos respetos disponer la arrendacion de esta manera, y el, y sus fianzas confiessan, que desde el principio fue Arrendador, pues dize que juzgò auia cumplido con el juramento que prestò en el remate del arrendamiẽto Blas Nauarro, y eximirse de la contrauencion por este camino, arrimandose a la letra del pacto, es encontrarse cõ el fin del pacto, y contra la voluntad de los contrayentes, *l. nõ dubiũ 5. C. de legib.* ibi: *Non dubium est in legem committere eum qui verba legis amplexus contra legis nititur voluntatem, nec pœnas insertas legibus euitabit, qui se contra iuris sententiam, seua prærrogatiua verborum fraudulenter excusat.*

## DVBIVM SECVNDVM.

*Vltra quod deffecisse in nihilo Blasium, nec eius cesionarium credendum, ex tolerantia Regni subsecuta, cum igitur pactum istud securitati illius prospiceret, & ex illius implemento aduertere possint Diputati an cautio, & fideiusio sufficienter foret, nec ne poterant enim in hoc secundo casu ad secundam locationem procedere, periculo, & damno primi locatoris, vt igitur prædicta securitas, consequeretur monere debebant Diputati conductorem, & fideiussores vt iuramentum huius pacti præstarent, quod cum omiserint, approbatione fideiusionis absoluta ab obseruantia illius recessisse infertur, vel saltim pro implemento illius præsumendum, sicque resicisionem ex illius defectu pratensam militare non posse videtur.*

NO rescindio el Reyno;porque Blas Nauarro no aduerara,porque adueraron, el como arrendador, y Don Felipe, y demas fianzas como tales: y juraron no tienen vẽdidos, ni agenados, trãsportados, ni especialmẽte obligados sus bienes: cõsta del registro de los actos comunes de la Diputaciõ, si quiera del arrendamiento que se tranzò en 17. de Abril del año 1654. Rescindiose pues el arrendamiẽto a D. Felipe; porque teniendo obligacion de rebelar las comandas que tenia otorgadas a fauor de diferentes personas, auiẽdo jurado como fianza, que no tiene obligaciones, ni agenaciones, ni transpassos, quando se rebistiò en el la subconducion calla, en fraude del arrendamiento de las Generalidades las comandas en que se hallaua obligado. Descuydò al Reyno con el juramento que hizo, como fianza; y assi le admitiò la cesion a Blas Nauarro, creyendo tener mucha seguridad en este cesionario, pues como se puede negar que Don Felipe no faltò, y que ha sido justa la accion de rescindirle, y expelerle de la conduccion, segun lo que dispuso el Emperador, *in l. ade, C. de locato aut tu male in re locata versatus est*, y defraudò el fin del pacto, y la voluntad de los Locadores, contra la ley *non dubium §. C. de legibus*, y se deue rescindir, ob non implementum, *Gratian. tom. 2. cap. 307. num. 24.* con otros.

No le puede disculpar la inobseruãcia deste pacto la tolerãcia, porq̃ *certa scientia ad esse debet, vt tolerantia pariat consensũ, & effectũ pulcre, post alios scripsit Ioan. de Selua in tractatu de benefic. p. 3. q. 10. num. 19. Menoch. to. 3. cons. 275. num. 55.* Y para que se entienda vna cosa remitida por la tolerancia, certa scientia requiritur, *l. quidam consulebat de re indicata, Bald. vol. 5. cons. 45. num. 45.* trac Carlo-

los Ruino vna doctrina harto puntual en el *tom.4. conſ. 85. num.10.* pregunta: *An ſimplex tolerantia inducat remiſsionem tranſgredientibus leges, pacta, & cætera*; y dize que no alega el capitulo *Iam dudum de electione, vbi Abbas*; daſe la razon, porque *in ignoratis non inducitur remiſsio, neque poſſunt præſumi remiſſa, l.1. ff. quemadmodum teſtamenta apperiantur, l. de his, ff. de tranſactionibus, Ioſef Maſcardo* con otros, *tom.3. concluſ.1268. num.6.* y a mas de esto, *que remiſsio nunquã præſumitur ſemper eſt facienda interpratatio, vt euitetur*; cita a muchos *Ioſef Maſcard.* en el *tom.2. concluſ.1178. num.3.* Y para introducirſe remiſsion por la tolerancia: ſe requiere lo que dixo *Gratian. diſcep.768. num.12.* ibi; *Cum etiam non ſufficiat ſimplex ratificatio, ſed etiam requiratur ſcientia diſtincta, ſpecifica, & plena, & expreſſa iuris, & facti cum omnibus qualitatibus.* Pues ſi Blas Nauarro aduerò, y jurò, y èl como Fianza haze lo miſmo, con que el Reyno ſe deſengañò no deuia vn marauedi ſu ceſsionario, como podia creer, ni imaginar lo contrario, ſi le vè que acaba de jurar, no tiene obligacion, agenacion, ni tranſpaſſo. Con que parece que por ninguna parte pueda entrar la tolerancia, y menos la diſculpa de la contrauencion, es verdad que este pacto ſe puſo por la ſeguridad de el Reyno, y para que el Reyno no fuera engañado en ſu Arrendador; y para que por anteriores deudas no fueran defraudadas las Generalidades, y ſu patrimonio, y que fue pacto reſpiciens cauſam finalem contractus, & ſine quo quis contracturus non fuiſſet, pues ſi jura, y aduera como fianza, que no deue, que le quedaua al Reyno que executar. Quiẽ pudiera imaginar, deſpues de aquel juramento, y adueraciõ de Don Felipe, contratando con los Illuſtriſsimos, y Nobiliſsimos Diputados, que tenia agenaciones, y comandas, pa-

 rece

rece que por este camino se destruyò la mayor seguridad de nuestro Reyno, y que lo defraudò: y no se como puede hallar disculpa, cum ab huiusmodi expresso pacto non erat recedendum cum partes posuissent ad securitatem, *l.1.§.si conueniat, ff. depositi, cum alijs, Parisio cons.* 12. *num.* 103. *lib.2.*

No se puede negar, q̃ si D. Felipe huuiera rebelado sus comãdas, q̃ en lugar de auerle admitido la cessiõ à Blas Nauarro en D. Felipe, huuierã rearrẽdado a peligro del primer cõductor los Diputados; *quia sublocatio nõ fuit facta aqua idoneo, Gratiano tom.3.cap.547.num.52. quo casu non debet admiti casio.* Passa adelante la duda, y dize; que los Diputados deuian interpelar a los conductores, y fianzas que juraran, y aduer aran lo que se dispone en el pacto 61. y que no auiendoles interpelado, ni auisado con la absoluta, aprobacion de la fideiusion se infiere, se apartaron de su obseruancia, ò que la presumpcion està por el cumplimiento; y que por tanto no tiene lugar la rescision pretendida por el Reyno.

No es menester interpelacion en el que tenetur facere, *Osascus decis.* 70. *num.* 7. 12. & 14. *Mantica de tacitis, & ambiguis lib.22. titulo 27. num.* 19. & 23. *l. celsus de arbitris, Gratiano tomo 2.cap.307.num.*15. ibi: *Non obstat, quod non appareat de interpellatione, quæ videtur necessaria, vt quis teneatur adimplere, quia verius est illã non requiri cum sola scientia sufficiat in eo, qui tenetur aliquid facere.* Y faltando al implemento del pacto, cõtractus ipso iure resoluitur, *l. si hominem de vsucapionibus, Menochius cons.26.nu.*33. porque se faltò a la forma del pacto *Gratiano cap.786.num.*14. & 15. ibi: *Ita, vt formæ, nihil possit addi, aut detrahi, nec valeat illius renuntiatio adeo, vt forma non seruata actus sit ipso iure nullus.* Y que sea formal, se prueua en aquellas palabras, *adueren mediante*

*jus*

*juramento*,que ſiendo palabras de ablatiuo abſoluto, inducen forma preciſſa. A mas, que como tengo dicho, ya jurò Blas Nauarro,como Arrendador,y Don Felipe,y demas fianças, como fianças, lo que ſe diſpone en el pacto 61. Conſtarale a V. Excelencia del acto del arrendamiento hecho en 17. de Abril de 1654. pues ſi auian jurado,y ſatisfecho a la forma,ſuperflua era la interpelacion; y no fuera razonable que el Reyno moneret,a D. Felipe q̃ jurara,como a ſub conductor ceſsionario, ſi tenia comãdas otorgadas a fauor de diferẽtes,porq̃ ſi auia jurado en quãto fianza como ſe podia perſuadir el Reyno q̃ auia jurado contra el hecho de la verdad; reſcindioſele, porque no auia aduerado las obligaciones q̃ tenia con mucha juſtificacion. Y porq̃ los Procuradores del Reyno en ſu demanda articulã, q̃ haſta el dia de oy no ha aduerado las obligaciones en q̃ ſe hallaua obligado,faltãdo a la ingenuidad q̃ deuen tener los contrayentes en los contractos, y de no exprimir ſus comandas,poner al Reyno en rieſgo de perder todo ſu patrimonio, pues ſi ſe oponian los acreedores anteriores al Reyno,ſin duda le preferirian,*cap. qui prior de regul. iur. in 6. l. ſi decreto 2. l. cum rem publicam 3. l. ſi fundum 4. l. licet 7. l. diuerſis 8. C. qui potiores, l. qui generaliter 2. l. debitor 4 l. ſi pignus 8. l. qui balneum 9. l. potior 11. l. ſi prior 13. l. ſi nõ dominus 15. l. Lucius 19. l. Titius 21. ff. qui potiores cum alijs*. Como pues, Señor, pudo el Reyno dexar de reſcindir a viſta de tan clara contrauencion, en engaño tan conocido, en materia tan perjudicial que toda la hazienda del Reyno ſe auenturaua,y aun no eſtà libre, q̃ mañana le podrã apellidar los acreedores las comãdas,ſi buelue al arrendamiento D. Felipe,y dar todo al trãſte,y perderſe eſte grã patrimonio, *melius eſt intacta iura ſeruari quam poſt vulneratã cauſam remediũ quæri*, antcuiẽdo el Reino los rieſ-

riesgos q̃ le amenazauã los peligros en q̃ se hallaua engolfado, la inobseruancia del pacto expele hecha al cõductor del arrendamiento, ò le rescinde; obligacion q̃ no podiã escusarla los Diputados, aun tiene mas viuos la contrauencion, mas animado, y esforçado es el engaño a las Generalidades, al pacto, a los locadores; mas calificado, y armado està el justo procedimiento de rescindirle con el hecho, con la confession de Don Felipe, haze vn reconocimiento en 28. de Setiembre del año 1655. reconoce, que tiene obligacion de jurar algunos pactos, y que ha de obseruar otras cosas, a mas de las que èl tenia entendidas; renueua la fideiussion, aceptala el Reino; jura de observar todas, y cada vna de las cosas contenidas en la Capitulacion, dize, que juzgaua auer cumplido con el juramento que hizo Blas Nauarro, y con el que hizo como Fianza, sin embargo buelue a jurar, y calla las comandas; accion fuerte, y contrauencion, que no tiene disculpa alguna, porque no podia ignorar que àuia pacto en la capitulacion, en que se dispone, que èl Arrendador, y las fianças adueren mediante juramento las obligaciones, y transpassos que tienen, pues auia jurado en especie, y adverado no tenia comandas, como fiança; pues como teniendolas no las reuela el dia que se manifiesta tan obseruante, y tan deseoso de cumplir en todo con lo pactado en el reconocimiento? y no se admite disculpa, del que sabida la verdad obra contra ella, *voluntariæ enim peccantibus, post acceptam notitiam veritatis, iam non relinquitur pro peccatis hostia*, dixo *San Pablo en la Epistola ad Habreos. cap.* 10. Y quando la contrauencion de este pacto la tenga remitida Don Felipe, ay estan los pactos 45. y 64. de la capitulacion, vestidos con las armas dobles de dos Fueros, en que se dispone, aya de recibir los depositos cer-

rados, y sellados, y que no pueda vsar de ellos, y està probado concluyentemente que no los ha recibido sellados, ni cerrados, y que ha vsado de ellos, y los ha conuertido en propios vsos, sinque pueda dispensarle esta inobseruancia, el que estos Fueros no estàn en vso, porque siẽdo nueuo el pacto, nueuas las personas, que cõtraen nueuo el arrẽdamiento, no le ha de sufragar la obseruancia subseguida; mirese el cabo 38. que no ha recibido sentencia de descomunion, ni hasta aora la ha traido al processo; y lo que no està en processo, no està en el mundo, y que no agauclaria las mercaderias, y las ha gauclado. Hallase la contrauencion al pacto treinta y quatro, pues teniendo obligacion de auer de jurar, q̃ en la exaccion del General obserue la costumbre no a jurado, ni a sus Ministros les a compelido a que cumpliessen con lo dispositiuo de este pacto. Atiendase al pacto 57. que dispone, aya de dar lista de todos los Porcionistas que tienen parte en la arrendacion, y que parte tienen, y hasta el dia de oy no los ha traydo, ni sabe todos los Porcionistas que tiene; lease el cabo 86. de la capitulacion, en que se le impone obligacion, que aya de traer a aprouar todos los Ministros, y hasta aora no ha cumplido con esse pacto; pues si para rescindirse, basta el faltar en vn apize, cosa es de admirar que todas estas contrauenciones no formen vn algo, y que no puedan justificar este rescindimiento, *non enim pacta possunt dici seruata si in vno apparent violata*, Roland. *cons. 69. n. 43. vol. 4. & data in obseruantia in vno capitulo conuentio redditur nulla, Paulus Castrensis cons. 88. col. fin. vers. nec obstat in antiquis*, ibi: *Dicit quod si pacta in quibusdam non fuerunt obseruata, nec alter tenetur seruare conuenta, & quod non valet dicere, quod id procedit, si in nulla fuissent ser-*

E

*ua-*

*uata. quia si in vno seruata non fuerunt verum est dicere pacta non fuisse seruata, quia quando ratio sumitur in vniuerso, si in vno est falsa reputatur in totum falsa, l. si is qui §. vtrum de rebus dubijs.*

El auer de cumplir lo pactado inuiolablemẽte tiene de su parte el derecho natural, *l. 1. de constituta pecunia cum alijs.* Y la fee consiste en cumplir lo que se promete observar lo pactado con verdad, y constancia, *Ciceron lib. 1. officiorum, num. 12. Eam esse fidem, qua consistit, vt dictorum conuentorumque sit constantia, & veritas*; obliga cõ mayores vinculos a las personas graues que contraen; mirese quien pacta, sino vn Reino; con quien pacta, con vn hõbre de tanta calidad como D. Felipe, mayor vinculo para auer de obseruar ad vnguẽ los pactos otorgados, y jurados, sin dexar de ser indecente termino el passar por alto ninguna inobseruancia, elegantemente lo dixo *Rolando à Vulle cons. 1. num. 34. volum. 2. Fidem fallere grauibus graue esse, grauioribus grauius, & viris exemplaribus grauissimum.* Muchas esperanzas tiene este Reyno; que V. Excelencia confirmarà su sentencia; por ser vna ley tan viua, vna justicia tan animada, *Aristot. 6. æticorum.* Y por tan doctos, y grandes Magistrados se comparan a los rayos del Sol. *Casiod. lib. 6. var. c. 23. Canon. multi 43. de pœnit. dist. 2* cuyo resplandor todo lo ilustra: Y puedo dezir de V. Excelencia lo que dixo *Celio en la apologia 1. Lucianiçe accusationi respondens, sed Dijs gratiam magnam habeo qui eos mihi Iudices disceptatores statuere qui neque gratia auocari, neque simulatione decipi, neque cuiusquam fraude peruerti possint.* Y en mi la obediencia ha de ser merecedora del perdon, y de las faltas, y yerros cometidos en esta alegacion, pues dixo *Casiodoro lib. 2. Epist. 26. Nimis enim*

*ini-*

*iniquum est, vt ille patiatur dispendium qui Imperium fecit alienum.* Heche el sello *Plinio lib.* 6. *Epist.* 29. que dixo. *Necessitas pars rationis est.* En Zaragoça a 5. de Iulio de 1657,

*El D. Manuel de Contamina.*